

6. august 2018

Changes to the Danish Companies' Act and certain other company regulation

Summary in English: *The Danish Parliament has adopted a new act, which reduces the capital requirements for public limited companies from DKK 500.000 to DKK 400.000. The act further introduces registration of ultimate owners as a prerequisite for the registration of a company as well as the possibility of compulsory dissolution of companies that fail to register ultimate owners. Moreover, the act introduces the possibility to convert limited liability associations and businesses directly into public limited companies. Finally, the act specifies the legal basis for making contributions in kind in connection with the change of entrepreneurial companies into private limited companies, and for increasing the capital to reach the requirement for private limited companies in connection with a decision regarding change of entrepreneurial companies into private limited companies. The act entered into force on 1 July 2018.*

--oOo--

LOV OM ÆNDRING AF SELSKABSLOVEN, LOV OM VISSE ERHVERVSDRIVENDE VIRKSOMHEDER OG LOV OM ERHVERVSDRIVENDE FONDE

Erhvervsministeren fremsatte den 14. marts 2018 et lovforslag om ændring af selskabsloven, lov om visse erhvervsdrivende virksomheder og lov om erhvervsdrivende fonde.¹ Lovforslaget blev vedtaget ved 3. behandling i Folketinget den 17. maj 2018. Ændringsloven² trådte i kraft 1. juli 2018, jf. § 4. Med afsæt i Erhvervspakke 2017³ er der blevet gennemført en række konkrete tiltag, som skal forbedre rammevilkårene for at drive virksomhed i Danmark og gøre Danmark mere konkurrencedygtig i forhold til de øvrige EU-lande.

Ændringerne omfatter navnlig:

- Nedsættelse af kapitalkravet for aktieselskaber til kr. 400.000.
- Indførelse af krav om registrering af reelle ejere som krav for registrering af virksomheder, der skal registrere reelle ejere.
- Mulighed for at omdanne foreninger med begrænset ansvar (F.M.B.A.) og selskaber med begrænset ansvar (S.M.B.A.) til aktieselskaber uden forinden at skulle omdanne dem til andelsselskaber med begrænset ansvar (A.M.B.A.).
- Præcisering af lovtekst således, at det fremgår, at der kan gennemføres apportindskud i iværksætterselskaber i forbindelse med en omregistrering til anpartsselskab.
- Præcisering af lovtekst således, at det fremgår, at et iværksætterselskab kan omregistreres til et anpartsselskab i forbindelse med forhøjelse af selskabskapitalen til kr. 50.000 eller mere.

Ændringerne er beskrevet i flere detaljer nedenfor.

¹ Forslag til lov om ændring af selskabsloven, lov om visse erhvervsdrivende virksomheder og lov om erhvervsdrivende fonde vedtaget 17. maj 2018 (L185, senere delt i L185a hhv. L185b)

² Lov nr. 675 af 29. maj 2018 hhv. lov nr. 676 af 29. maj 2018 ("Ændringsloven")

³ Aftale om erhvervs- og iværksætterinitiativer af 12. november 2017 mellem regeringen, Dansk Folkeparti og Radikale Venstre

Nedsættelse af kapitalkrav til aktieselskaber til kr. 400.000

Ændringsloven har nedsat aktieselskabers kapitalkrav fra kr. 500.000 til kr. 400.000, jf. selskabslovens⁴ § 4, stk. 2. Som konsekvens heraf er kravet om delvis indbetaling på 25% ligeledes faldet fra kr. 125.000 til kr. 100.000, jf. selskabslovens § 33. Det er således blevet lettere for danske selskaber at stifte og omdanne sig til aktieselskaber.

Det følger af direktiv 2017/1132, art. 45, at EU's medlemslande skal stille krav om, at aktieselskaber skal have en tegnet kapital på mindst 25.000 euro, dvs. ca. kr. 186.000. Et nabotjek på selskabs- og regnskabsområdet fra 2017 viste imidlertid, at Danmark havde et højere kapitalkrav til aktieselskaber end nabotjekets øvrige lande med undtagelse af Norge.⁵ Kapitalkravet for aktieselskaber er derfor ligeledes blevet sænket for at bringe kapitalkravet ned på niveau med kravene til selskabskapital i Danmarks nabolande.

Begrundelsen for kravet om et vist legalt minimum for selskabskapital er, at man ønsker at yde kreditorer en vis beskyttelse mod at lide tab. Det følger dog af selskabsloven, jf. bl.a. § 115, nr. 5, og § 118, stk. 2, at et selskabs kapitalberedskab til enhver tid skal være forsvarligt, dvs. stå i rimeligt forhold til selskabets aktiviteter. Ligeledes følger det, at selskabets ledelse er forpligtet til at sikre, at der er tilstrækkelig likviditet til at opfylde kapitalberedskabet nuværende og fremtidige forpligtelser, efterhånden som de forfalder. Selskabets bestyrelse er således til enhver tid forpligtet til at vurdere den økonomiske situation og sikre, at det tilstedeværende kapitalberedskab er forsvarligt. I det omfang ledelsen lever op til denne forpligtelse, vil det formelle krav til selskabskapitalens størrelse således være mindre vigtigt. Erhvervsministeriet har derfor vurderet, at en sænkelse af kapitalkravet ikke vil svække den anseelse, og det særlige renommé, der kan motivere investorer til at investere i danske aktieselskaber.

Det bemærkes desuden, at selskabslovens bestemmelser om aktieselskaber tillige gælder for partnerselskaber (P/S), hvilket medfører, at ændringen vedrørende kapitalkravet også er blevet sænket til kr. 400.000 for disse fra den 1. juli 2018.

Registrering af reelle ejere som krav for registrering af virksomheder, der skal registrere reelle ejere

Siden 23. maj 2017 har en bred kreds af virksomheder været forpligtet til at registrere og offentliggøre oplysninger om deres reelle ejere som en del af oplysningerne om virksomhedens forhold i Erhvervsstyrelsens almindelige registreringsløsning.

For kapitalberedskab, virksomheder med begrænset ansvar, interessentskaber og kommanditselskaber er en reel ejer defineret som den eller de fysiske personer, der i sidste ende er den ultimative ejer, som direkte eller indirekte ejer eller kontrollerer virksomheden, eller som kan kontrollere virksomheden ved hjælp af andre midler. For erhvervsdrivende fonde er en reel ejer defineret som den eller de fysiske personer, der i sidste ende direkte eller indirekte kontrollerer fonden eller på anden måde har ejerskabslignende beføjelser. Hvis et selskab ikke har reelle ejere, eller hvis disse ikke kan identificeres, skal selskabets direktion registreres som de reelle ejere.

Ændringsloven har medført, at registreringen af en virksomheds reelle ejere, ligesom registrering af eksempelvis virksomhedens legale ejere og ledelse, er blevet gjort til en forudsætning for, at virksomheden i sig selv kan registreres. Selskabets registrering af reelle ejere skal derfor ske – som ved legale ejere – senest samtidig med registreringen af etableringen af virksomheden. Dette betyder, at fristen herfor reelt er sammenfaldende med den generelle anmeldelsesfrist i selskabslovens § 40, stk. 1, som bl.a. gælder ved registrering af stiftelse.

Derudover er der i selskabslovens § 225, stk. 1, blevet indført en mulighed for at sende et kapitalberedskab til tvangsopløsning i skifteretten, hvis det konstateres, at selskabet ikke har foretaget nogen form for registrering af

⁴ Lovbekendtgørelse nr. 1089 af 14. september 2015 med senere ændringer (selskabsloven)

⁵ I nabotjekket indgik Danmark, Holland, Norge, Storbritannien, Sverige og Tyskland

C O P E N H A G E N L A W

reelle ejere i henhold til selskabslovens § 58 a. Kravet om registrering af reelle ejere som betingelse for at drive virksomhed hænger således sammen med muligheden for at kunne tvangsopløse virksomheder, der ikke opfylder deres registreringsforpligtelse, og der er således tale om en samlet løsning for at sikre, at registrering af reelle ejere finder sted.

Omdannelse af foreninger (F.M.B.A.) og selskaber med begrænset ansvar (S.M.B.A.) til aktieselskaber

I henhold til Erhvervsstyrelsens hidtidige praksis var det muligt at omdanne en forening med begrænset ansvar (F.M.B.A.) eller et selskab med begrænset ansvar (S.M.B.A.) til et andelsselskab med begrænset ansvar (A.M.B.A.). Dette forudsatte, at vedtægterne for virksomheden blev ændret, således at virksomheden opfyldte andelskarakteristikaene. Efter en beslutning om omdannelse af en forening med begrænset ansvar eller et selskab med begrænset ansvar til et andelsselskab med begrænset ansvar, var det herefter muligt at anvende reglerne om omdannelse til et aktieselskab.

Virksomhedsforum for enklere regler efterspurgte imidlertid bedre muligheder for at omdanne selskaber med begrænset ansvar til aktieselskaber. Ændringsloven har derfor medført, at selskaber med begrænset ansvar og foreninger med begrænset ansvar er blevet omfattet af selskabslovens regler om omdannelse. Lovændringen betyder således helt konkret, at enhver virksomhed med begrænset ansvar kan omdannes til et aktieselskab, uden først at skulle omdannes til et andelsselskab med begrænset ansvar.

Kapitalforhøjelse ved apportindskud i forbindelse med omregistrering af iværksætterselskaber

Selskabskapitalen i iværksætterselskaber (IVS) kunne førhen alene indskydes i kontanter, jf. selskabslovens § 357 a, stk. 2, 2. pkt. Dette gjorde sig gældende ved stiftelsen såvel som ved efterfølgende kapitalforhøjelser, og det var således ikke muligt at lave apportindskud i iværksætterselskaber.

Imidlertid har Erhvervsstyrelsen på baggrund af en formålsfortolkning hidtil anlagt den praksis, at forbuddet mod apportindskud i selskabslovens § 357 a, stk. 2, 2. pkt., ikke blev anset for overtrådt, såfremt en beslutning om kapitalforhøjelse ved apportindskud blev truffet i sammenhæng med beslutning om omregistrering, da begge forhold herved fik retsvirkning fra registreringstidspunktet.

Der er derfor ved Ændringsloven blevet indsat en hjemmel i selskabsloven, hvori det præciseres, at der kan indskydes andre værdier end kontanter i tilfælde, hvor kapitalforhøjelse ved apportindskud beslutes i tilknytning til beslutning om omregistrering af selskabet.

Omregistrering af iværksætterselskab til anpartsselskab i forbindelse med kapitalforhøjelse til kr. 50.000 eller mere

Det fulgte førhen af selskabslovens § 357 c, stk. 1, at beslutning om omregistrering af et iværksætterselskab til et anpartsselskab skulle træffes af generalforsamlingen. Beslutningen kunne alene træffes, når iværksætterselskabet havde en selskabskapital og reserve til opbygning af selskabets kapitalgrundlag, der på beslutningstidspunktet udgjorde mindst kr. 50.000. Omregistreringen var sket, når selskabets vedtægter vedrørende kapital og selskabsbetegnelse var ændret, således at de opfyldte de sædvanlige krav til anpartsselskaber, og omregistreringen var registreret i Erhvervsstyrelsens it-system, jf. selskabslovens § 357 d.

I praksis viste en problemstilling sig i forbindelse med omregistrering af iværksætterselskaber til anpartsselskaber, når der ikke var en reserve til opbygning af selskabets kapitalgrundlag, og man derfor i stedet ønskede at indskyde yderligere selskabskapital. Dette kunne være tilfældet, hvor en investor ønskede at indskyde midler i et stiftet iværksætterselskab, som endnu ikke havde genereret overskud, mod at modtage kapitalandele, og man i denne forbindelse ønskede at omregistrere virksomheden til et anpartsselskab. Iværksætterselskabet ønskede således

C O P E N H A G E N L A W

at foretage en kapitalforhøjelse, som ville bringe selskabskapitalen op på kr. 50.000 eller herover, samtidig med at en omregistrering af selskabet blev besluttet.

En kapitalforhøjelse til kr. 50.000 eller mere i forbindelse med omregistrering var imidlertid ikke i overensstemmelse med ordlyden af dagældende § 357 c, stk. 1, hvoraf det fremgik, at omregistrering kunne ske, hvis selskabskapitalen og reserven på beslutningstidspunktet udgjorde mindst kr. 50.000. Dette var ikke være tilfældet, hvor en kapitalforhøjelse blev besluttet samtidig med omregistreringen, idet kapitalforhøjelsen herved først ville få retsvirkning ved registrering, jf. selskabslovens § 174, stk. 3.

Det var heller ikke muligt at forhøje selskabets kapital til kr. 50.000 eller mere forud for omregistreringen, da dette ville stride med definitionen af et iværksætterselskab i § 5, nr. 14, hvorefter et iværksætterselskab er et anpartsselskab, hvis selskabskapital udgør mindre end kr. 50.000. Såfremt der ikke var genereret overskud i selskabet, og der dermed ikke fandtes en reserve til opbygning af selskabets kapitalgrundlag, var det således ikke efter ordlyden af § 357 c, stk. 1, muligt at omregistrere selskabet.

I Ændringsloven præciseres det, at der kan træffes beslutning om omregistrering til anpartsselskab i forbindelse med kapitalforhøjelse til kr. 50.000 eller mere. Ordlyden af selskabslovens § 357 c, stk. 1, ændres desuden så angivelsen af, at det skal være på beslutningstidspunktet, at selskabskapitalen og reserven skal udgøre mindst kr. 50.000, udgår.

--oOo--

Eventuelle spørgsmål i relation til ovenstående kan rettes til advokat Christoffer Galbo (E: cg@copenhagenlaw.eu, T: +45 26 22 09 77) eller Mie Rune Frostholt (E: mrf@copenhagenlaw.eu, T: +45 40 58 56 43).

--oOo--

Nærværende skrivelse er en generel orientering og bør ikke anvendes som grundlag for konkrete dispositioner.